

Aan de Raad van Ministers  
Dtkv de Minister van Sociale  
Ontwikkeling, Arbeid & Welzijn  
De heer Stanley Bodok  
P/a Ministerie SOAW  
Pietermaai z/n  
Alhier

Uw nummer (letter): 2012/064361 Uw brief van: 25 okt 2012 Ons nummer: 14112012.01 Willemstad, 14 november 2012

Onderwerp: Advies mbt concept Statuten Fundashon pa Afd:  
Maneho di Adikshon

Bijlagen: Model-statuten

## 1 Grondslag

De openbare rechtspersoon het Land Curaçao is met inachtneming van artikel 4 van de Verordening corporate governance (A.B. 2009 no. 92), een schriftelijke overeenkomst aangegaan ingaande 1 mei 2012, met een bij Landsbesluit no. 2012/13836 aangewezen deskundige organisatie zijnde de Stichting Bureau Toezicht en Normering Overheidsentiteiten (SBTNO). Uitgaande van het gestelde in artikel 4 derde lid van de Verordening corporate governance alsook de bepalingen van de overeenkomst van opdracht, behoren tot de werkzaamheden van de adviseur corporate governance onder meer het ambtshalve of op verzoek van het Land Curaçao adviseren van de aandeelhouder, de Regering, de Raad van Ministers dan wel de Ministers over de toepassing van de in de Code Corporate Governance en in de Verordening opgenomen bepalingen.

Kennelijk heeft de Minister met in achtneming van het voorgaande de adviseur benadert met het verzoek om advies inzake de concept statuten van Stichting Fundashon pa Maneho di Adikshon (FMA).

## 2 Ontvangen en geraadpleegde documenten

- Brief van de Minister van SOAW d.d. 25 oktober 2012 no. 2012/064261 met het verzoek om de statutenwijziging dan wel concept statuten van de FMA te toetsen..
- Brief d.d. 23 oktober 2012 ref. MF/mf 12209 van de FMA aan de Minister van SOAW met het verzoek om toestemming om de huidige statuten te wijzigen.
- Concept statuten FMA 1<sup>ste</sup> draft dated april 12th, 2012.
- Model-statuten overheidsstichtingen d.d. 11 november 2011

### 3 Toetsing van de concept statuten

#### 3.1 Toetsingskader

Voor de toetsing van de concept statuten voor de Stichting FMA zal als toetsingskader worden gebruikt de Verordening Corporate Governance, de Code en de Model-statuten overheidsstichtingen van 11 november 2011.

Conform artikel 3, derde lid van de Verordening bewerkstelligt de Regering, de Raad van Ministers dan wel de Minster, voor zoveel als dat mogelijk is, dat de vennootschap of stichting de principes en bepalingen van de Code Corporate Governance naleeft.

Artikel 12 tweede lid van de Verordening stelt dat voor zover de toepassing van artikel 3, derde lid, verband houdt met de wijzigingen van de statuten van een vennootschap of stichting, mag in zeer uitzonderlijke gevallen, gehoord de adviseur corporate governance, tot uiterlijk zes maanden na de inwerkingtreding van deze Verordening worden afgeweken van de in die bepaling geregelde verplichtingen.

Niet kan worden gesteld dat de Regering, de Raad van Ministers dan wel de Minster dan wel de overheidsentiteiten het voorgaande in acht hebben genomen. Met name de aanpassingen van Statuten van de Overheidsstichtingen is tot nu toe bij het merendeel van de stichtingen uitgebleven.

Conform artikel 1 van de Code dienen de statuten van de vennootschappen en stichtingen zodanig te worden aangepast dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden. In ieder geval dient in de statuten een verwijzing naar de Code te worden opgenomen alsook de verplichting om de bepalingen van de Code toe te passen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de vennootschap of stichting.

Tevens is gesteld in voornoemd artikel dat het toepassen van de bepalingen van de Code impliceert dat de statuten van de stichtingen moeten worden aangepast conform het Raad van Commissarissen model.

#### 3.2 Toetsing aan de Code en de Verordening

De concept statuten van de FMA zijn in april 2012 opgesteld net de vaststelling van de Verordening Corporate Governance en de Code.

In die periode was er nog geen uitvoering gegeven aan de Verordening noch de Code en waren er nog geen richtlijnen opgesteld voor de aanpassingen van statuten en was er ook geen Model-statuten opgesteld.

De concept statuten van de FMA zijn dan ook niet geheel in overeenstemming met de Verordening en de Code opgesteld.

Zo ontbreekt er een belangrijke bepaling met een verwijzing naar de Code zoals gesteld in artikel 1 van de Code. Verwezen wordt naar de bepaling van de Model-statuten zoals verwoord onder artikel 16 :

#### CORPORATE GOVERNANCE

Voor de Stichting geldt de Code. Alle organen van de Stichting zijn verplicht de bepalingen van de Code toe te passen en in acht te nemen, rekening houdend met de concrete omstandigheden van de Stichting. Afwijkingen vinden alleen plaats in overeenstemming met de Code. Daar waar de Code aan het bestuur, een bestuurder, de raad van commissarissen of een commissaris bijzondere verplichtingen oplegt, komen zij die na, in aanvulling op hetgeen in deze statuten is bepaald.

Wel kan worden gesteld dat de statuten deels zijn opgesteld overeenkomstig de Raad van Commissarissen model. In afwijking van het voorgaande is er echter gekozen om de term Raad van Toezicht te hanteren i.p.v. de term Raad van Commissarissen. Daar er geen toelichting bij de concept statuten is aangeleverd, is de reden voor deze keuze dan wel afwijking niet duidelijk. De adviseur geeft u in overweging om bij de FMA na te gaan of hiervoor een legitieme reden is. Zo niet dat stelt de adviseur u voor om de term Raad van Commissarissen te hanteren i.p.v. Raad van Toezicht e.e.a. in overeenstemming met de Code en de BW.

Daarnaast zij gesteld dat in de concept statuten een artikel ontbreekt regelende de bevoegdheden en verantwoordelijkheden van de Raad van Commissarissen dan wel de Raad van Toezicht alsmede een artikel regelende de wijze van vergadering en besluitvorming van de Raad van Commissarissen dan wel de Raad van Toezicht.

Benadrukt wordt dat het niet hanteren van deze term geen strijd oplevert met de Code.

### 3.3 Toetsing aan de Model statuten

Gesteld kan worden dat de concept statuten van de FMA niet gelijklopend noch in overeenstemming zijn met de Model-statuten dan wel de bepalingen daarvan. Dit is ook niet vreemd nu deze statuten opgesteld zijn voor de totstandkoming van de Model-statuten.

Geadviseerd wordt dat de Minister bewerkstelligd dat de FMA de concept statuten als nog zoveel mogelijk in overeenstemming brengt met de Model-statuten.

In het bijzonder vraagt de adviseur uw aandacht voor de hierna vermelde punten.

- In de concept statuten van de FMA is de rol van de Minister ten aanzien van het verlenen van goedkeuring aan bepaalde besluiten zoals benoeming, schorsing en ontslag van bestuursleden en leden van de Raad van Commissarissen als mede statutenwijziging geheel komen te vervallen. Nu er een toelichting ontbreekt op de concept statuten is de reden voor het geheel doen vervallen van de goedkeuring van de Minister van voornoemde zaken de adviseur niet duidelijk. Met het geheel doen vervallen van deze bevoegdheid van de Minister is deze Stichting ook niet meer een Stichting in de zin van artikel 1 lid j van de verordening. Dit zou betekenen dat indien zou worden ingestemd met deze concept statuten de FMA niet meer valt onder de werking van de Code. Geadviseerd wordt om in ieder geval een bepaling op te nemen dat de statutenwijziging voorafgaande goedkeuring van de Minister behoeft. Hiermee wordt bewerkstelligd dat aan het gesteld onder artikel 1 lid j wordt voldaan en tevens voorkomen dat in de toekomst de statuten kunnen worden gewijzigd zonder enige bemoeienis van de Minister dan wel de Regering. Verwezen wordt naar artikel 14 van de Model-statuten. Ook ten aanzien van de ontbinding van de Stichting zou overwogen kunnen worden om dit aan de goedkeuring van de Minister te onderwerpen gelet op de mogelijke verstreckende gevolgen van zulks een ontbinding voor de zorg voor verslaafden.
- Zoals reeds gesteld ontbreekt in de concept statuten een artikel regelende de bevoegdheden en verantwoordelijkheden van de Raad van Commissarissen dan wel de Raad van Toezicht alsmede een artikel regelende de wijze van vergadering en besluitvorming van de Raad van Commissarissen dan wel de Raad van Toezicht. Verwezen wordt naar de artikelen 10 en 11 van de Model-statuten. Deze dan wel soortgelijke bepalingen dienen in de statuten te worden opgenomen.

#### 4 Conclusie en advies

- De adviseur verzoekt de Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers wederom te bewerkstelligen dat conform artikel 1 van de Code de statuten van de vennootschappen en stichtingen zodanig worden aangepast dat alle bepalingen van de Code van toepassing verklaard kunnen worden.
- De adviseur adviseert de Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers om te bewerkstelligen de concept statuten van FMA alsnog in overeenstemming worden gebracht met de Verordening, de Code en de Model-statuten met in achtneming van het gestelde onder hoofdstuk 3 van dit advies.
- De adviseur adviseert de Minister, de Regering dan wel de Raad van Ministers om niet in te stemmen met de voorgestelde concept statuten van de FMA.

De SBTNO

adviseur corporate governance

SBTNO website